

PRO CAPITVLO SEDIS CÆSARAVG.

Appendix.

Primum Dubium.



DE qualitate aliqua iuriſdictionem Eccleſiaſticam circumferente ex deductis in proceſſu ex ſeqq. non conſtare arbitrandum putamus.

Primo, quia per Dom. Decanum, & Capitulum iudicium ſecundum l. diffamari, electum eſt. ad cuius citationem decernendam judici primitus ſecundum formam in ea præſcriptam conſtare debebat de diffamatione, quia hæc dumtaxat qualitas, Iuriſdictionem in hoc procedendi modo tribuere apud omnes Practicos reperitur: quare cum de illa verè conſtare debebat, ſecundum Marques. de commiſſio. iacta. p. 2. c. 9. nu. 40. merito ex defectu qualitatis in hoc procedendi modo iuriſdictionem Eccleſiaſtici locum non habere arbitramur.

Reſponſio.

DOS reſpueſtas llanas tiene eſte dubio. La primera, que no es cierto el aſſumpto que haze, de que el Cabildo eligieſſe coram Eccleſiaſtico contra Luys Vincencio Moles el remedio de la

l.diffamari. ni expressa, ni tacitamente. Expressa, es llano, porque nec in memoriali, para obtener el decreto de la citacion, nec in schedula, quæ data fuit en su contumacia, vt silentium imponeretur, no se haze mencion, de que el Capitulo intentasse, ni eligiesse en particular aquel remedio, ni otro, antes bien en entrambas cedulas se pidio justicia cõ clausulas salutares, que en qualquier juyzio, y en el Ecclesiastico, y ante V. Señoria, que por fuero de la competencia de la jurisdiccion, procede segun la verdad, ambagibus, & subtilitatibus iuris & fori prætermissis, obran mucho, y en qualquier juyzio, in quo etiam iuris, & fori rigor, & stricta disputandi ratio attenderetur, tambien obrara, vt petitio eo meliori modo sustineretur, quo potuisset intra cancellos rei deductæ, & iuxta largam etiam verborum libelli, aut petitionis significationẽ, dummodo vigore clausularum salutariũ diuersa actio, diuersumve remedium ab expressis, ad quæ, limitate, aut expresse, omninoque transcendens deductum fuisse, non prætendatur. *Socin. consi.* 39. *numer.* 17. *Maranta. 6.par. 3.membro. num.* 15. explicat late cum exemplaribus D.R. Sesse *decis.* 27. ni eligio tampoco el Capitulo tacite, & virtualiter el remedio de la *l. diffamari.* Porque aunque es verdad, que concluyo con dezir, que sobre los derechos de que se jacto viniesse a darle demanda: pero si se considera, assi lo propuesto en el memorial, o cedula, para obtener la citacion, como en la segunda, en que se pide, quod admissa Capituli legitima exceptione, se le imponga silencio, y callamiento perpetuo, congruentius, & aptius dici, & prætendi potest, & debet fuisse a Capitulo intentatum remedium *l. si contendat. de fideiussor.* quam remedium *l. diffamari.* Inter quæ, hæc est notissima differentia, que el remedio de la *l. diffamari.* ha lugar, quando el reo diffamado cita al actor diffamante super iactatione, de derechos que le competen, ni para ellos se le saue titulo: at remedium *l. si contendat.* ha lugar, quando cõtra vn titulo cierto, q̃ el actor diffamante pretende, el reo diffamado propone, y pretende vna excepcion, y le llama para aueriguarla ante su Iuez, non tam præcisse, ac generaliter prætendens illi in rebus, aut iuribus deductis, simpliciter actionem non competere, quam potius certam, & peculiarem actionem, idest, ex certo, & peculiari titulo, aut scriptura suborientem, non competere

petere, non quidem ex quo titulus ſimpliciter abnegetur, ſed ex quo certa quadam exceptione excludatur. Exempla plura conſtitui poſſunt, ſi reus diffamatus ſcriptura centum ſoluere promiſiſſet, creditor autem, & diffamator ſiue actor pactum de non petendo, feciſſet, aut minor inſolemniter bona alienaſſet, & maior factus iuſta iuris, aut fori ſolemnitatis omiſſæ, exceptione vti voluiſſet: aut vt in noſtro caſu, Eccleſia conceſſionem aliquã, alienationem, vel hypothecas, eas de facto admittendo, ſed aliquibus exceptionibus, prout capitulum fecit, irritare, aut infringere itẽdit: eo caſu non intentatur remedium, *l. diffamari.* ſed remediũ, *l. ſi contẽdat,* in quo longe ſecurius competentia iudicis rei huiuſmodi remedium proponentis, procedit, vt illum dubio procul trahere poſſit, ad ſuum iudicem abſque vlla iniuſtitia, vel iniuria ipſius, quia ipſe agens eundem iudicem adire debuiſſet, & quia releuatur ab onere probandi: capitulum enim nominationem capituli regularis ad fauorem Ludouici Vincentij nuſquam inficiatum eſt, ſed illam impugnat varijs exceptionibus, pro quibus determinandis iuſtę trahitur actor ad iudicem rei, *vt nominatim docuit Bart. in l. ſocietatem, §. arbitrorum, num. 19. pro ſocio, quem merito commendat. Oſaſcus, d. deciſ. 151. num. 3* & vt plura vnico verbo complectar, omnes fere Doctores ſupra relati promiſcue diſputant de remedijs, *l. diffamari. & l. ſi contendat.* quo ad præſentem articulum competentiæ iudicis, vt exacte, & expreſſe Didac. Couar. obſeruat hæc duo remedia æquans in propoſito, *d. lib. 1. c. 18. num. 3. Coſta d. rem. 50.*

Illud autem ad propoſitum intereſt inter hæc duo dictarum legum remedia, quod quando remedium, *l. ſi contendat.* de per ſe intentatur, aut permiſcetur remedio, *l. diffamari.* quod contigit, quando non tam vage, indefinite, ſimpliciter, & abſolute à reo diffamato prętenditur actori diffamatori nullum ius competere, vel excludi à re aliqua, nullius præuię cognitionis, aut probationis, diffamationis opus eſt, imo ea prætermiſſa, reus diffamat' vel ſolius, *l. ſi contẽdat.* remedio, vel cõmixto quoq; *l. diffamari.* capitulo & remedio ad ſuũ iudicẽ diffamatorẽ trahere poteſt: hæc oĩa ita diſtinctè, & diſerte me docuit ſapiẽtiſſimus Pręſes Couar. *d. c. 18. n. 2. verſ. ſæpiſsime, & num. 3. ad finem.* vbi vtrũq; remedium proponit, & docet ex frequenti aduocatorum vſu vtrũq; ſolitum eſſe cũmulari. *Coſta ſupra.*

Ni

Ni obſta ſi ſe replicare, que el Capitulo del Aſſeo fue viſto in tentar el remedio de la, *l. deffamari.*y no el de la,*l.ſi contendat.*porque como queda aduertido,no ſolo no conſta, que ſe reſtringieſſe, mas de los memoriales,o cedulas que propuſo ante ſu Iuez, conſta con euidencia,que el remedio que intento,potius accedit. *l. ſi contendat. quam,l.diffamari.*vel certe commixtis ambarum capitibus, ſubſultat vtrumque magis enim eſt ex narratione facti,capitulum ex ſuis exceptionibus prętendiſſe,ac prętendereLudouico Vincentio ex certa illa ſcriptura, & titulo ius non competere,& ſilentium imponi, quam generaliter,& indiſtićte.

Y aunque in concluſione ſecundę ſchedulę Capituli petatur illi imponi ſilentium, id ſane ex clauſulis ſalutaribus, & ex prænarratione facti, & articulis, euidenter tendit & reſtringitur ad præfatam ſcripturam & titulum, & alternatiuè vtrumque deducitur.

Pero doy caſo (y ſea la ſegunda reſpueſta) que ſe huuiera intentado por el capitulo el remedio de la l. diffamari. adhuc ſufficienter, & notorie reſultat qualitas circumferens iuriſdictionem Eccleſiaſtico. Porque aunque en ſolos los terminos de la l. diffamari, præcedere debet qualis qualis hæc cognitio diffamationis iuxta omnes Doctores iam allegatos, empero ſi el difamante no comparece, nec ab aſſignatione termini appellauit, nec decretum citacionis reuocari petijt, ex probationis defectu, decretum illud abijt in iudicatum, nec auditur vocatus,quod eſſe videtur demente Bar. *in l. Titia. (in meis. cum Titia) num. 8. de accuſatio, & Boerij deciſ.* 255. *num.* 8. *explicat varie diſtinguens,Trentacinqu. reſolutio. vnica.de diffamatio.num.*4.

Deinde ex multis ex dictis Doctoribus, & aperte ex Quinti. Mando. *in praxi commiſsionum, commiſsione.* 5. *Iactionum & moleſtatio num. fol.* 45. *pag.* 4. plane colligitur, cauſas iſtas iactationum & moleſtationum ex ſtylo Sacrę Rotæ,ad cuius inſtar alia tribunalia Eccleſiaſtica componi debent, frequentiſſimas eſſe ex ſola obtinentis commiſſionem,& citationem aſſertione, iactationibus non probatis, vt per Mandoſium.

Inſuper dici non poteſt, non conſtitiſſe iudici, Eccleſiaſtico, de diffamatione, quia vnus teſtis, vt ſtatim ſuo loco, apertiſſimè illam concludit, & probat, & alter illam ſaltem de voce communi cor

ni corroborat, & cum prætendatur hæc qualitas pro inducenda competencia iurisdictionis satis est, si de ea semiplene constiterit, vt in simili ad extrahendum delinquentem de Ecclesia dici, & practicari solet, vt ex authoritate Gregor. Lopez. *in l. 4. tit. 11. par. 1. glo. ladrones manifiestos. obseruat Bouadilla lib. 2. politi. cap. 14. num. 94. Pleban. tracta. de la competen. de la Iurisdiction. q. 9.* ex quibus ita sæpe in praxi obtentum fuit en la competencia contra Gutierrez Pintor, y lo obtuue por el Doctor Baltasar Andres en 24. de Agosto de 1601. in processu procuratoris fiscalis Illustrissimi Archiepiscopi Cæsaraugustæ, super competentia.

Adhæc denique siendo ex foris Regni, V. Señoria Iuez medio ante quien se auerigua la calidad que circumfiere la Iurisdicion pues en su tribunal ha constado de la jactacion tan plenamẽte aun que no constara della coram iudice, qui citationem decreuit, est verum, & necessarium dicere, que ay calidad que obliga a Luys Vincencio Moles a litigar coram Ecclesiastico y la razon es euidente porque la calidad non se tenet ex ea parte, quod coram iudice Ecclesiastico, diffamatio & iactatio pro obtinendo citationis decreto plene probetur, sed ex eo, quod reus jis remedijs vtens vere probat in processu competentię iactationem & diffamationem, quę productiua est qualitatis competentiæ Iurisdictionis Ecclesiasticæ, illud verò, quod ritè, aut rectè iudex processerit alio spectat. Antes el prouarla alli no bastaua, absq; legitimo contradictore, *Bar. in l. maritus. num. 3. de quæstio.*

Nec refert, la instancia que se hizo, de q̃ quando se cita alguno por el Iuez Ecclesiastico, ha de ser por causa cierta, y que no bastaria certificar la causa ante V. S. porq̃ esso assi lo entiendo, pero procede quando vagè, ac indeterminatè se cita coram Ecclesiastico à vn secular, absque causę expressione, quę non satis est, si exprimatur coram D. Cancellario. Mas en nuestro caso, fue cierta y particular la causa, y quando no huuiera plena prouança, coram Ecclesiastico de la jactacion, aunque qualitas quæ ei circumfert iurisdictione se teneat ex ea, si tamẽ probatur coram Cancellario, se prueua, quando, y como conuiene, que es en el tribunal, que para esto de fuero esta estatuydo.

Secundum dubium.

NEC refragatur, quod in similibus sufficit semiplena probatio, quæ adfuit in præsenti ex depositione Io. Frãcisci Martinez. 1. quia est nimis vaga, 2. ad ipsum uti testem solum pertinet narrare verba, quæ audiuit per verba facti, non autem per verba iuris, iactationis. 3. quia etsi sit relatiua ad articulum, tamen non deponit per verbum, omne, & indefinita, in teste non æquipollet vniuersali, & potest verificari in re, ex qua diffamatio aliqua oriri non poterat, nempe, quod habebat titulũ nominationis, quod Capitulum etiam sæpe sæpius fatetur, ergo deficit qualitas in Iudice Ecclesiastico ad cogendum Ludouicum Vincentium Moles suam proponere coram eo petitionem.

Responsio.

LA prouança ex vnico teste suffragatur, quando qualitas iuris distinctionem circumferens, illo probatur, vt mox obseruaui: y la deposicion de Iuan Francisco Martinez en esto es muy cabal, sin que le obsten las ponderaciones desta duda. No la primera, que es vaga: certum enim, & specificum non solum id est, quod explicite proponitur, sed etiam id, quod ex vi certæ, & indiuiduæ relationis deducitur: factũ enim narratum in articulis, ad quod testis se refert, tam indiuiduum censetur in depositione, ac si relatum in eo contineretur. Sicuti quando ad primum examen refertur. *Abb. in c. cum in tua. num. 3. & ibi Fely. num. 1. de testib. Salycet. in l. iuris iurandi. C. de testib. late Farina. quæst. 66. ex num. 39.* ac proinde quemadmodum in specie in articulis continetur factum, ex quo iactatio resultat, ita quoque illud cum omnibus qualitatibus, & circunstantijs in nostri testis relatiua depositione contineri videtur, ad iura vulgaria.

Ni obsta la segunda ponderacion de la duda, que a Iuan Francisco

ciſco Martinez ſolo le tocaua deponer per verba facti de las coſas, que cadebant in ſenſum, non vero per verba iuris, quale eſſe videtur verbum, Iactatio. Porque reſpondo, que el articulo aunque cõtiene la jactacion, tambien contiene la aclamacion, y las confeſſiones, y diligencias de Luys Vincencio Moles; y aſſi la relacion del teſtigo a lo articulado, lo comprehende todo.

Rurſus, la palabra *Iactacion.* ex cõmuni vſu loquendi potius ſonat in nudum factum acclamationis, & vociferationis, quibus aliquis profitetur ius ſibi competere, vel actionem aduerſus aliquem, quam in ius, eſto enim quod iactatio in ius quoque ſonare poſſit in eo ſenſu, quod certa debeant requiſita concurrere, vt reſultet iactatio ſufficiens ad compellendum diffamatorem ad agendum, cæterum ex ſe diffamatio, vel iactatio ex cõmuni vſu ipſum factum vociferationis, & aclamationis continere videtur, regula enim qua dicitur, teſtem per verba iuris deponentem non probare, *ſecundum gloſ. in l. ſtipulatio, §. hæc quoque, ff. de verb. oblig. & infinitos, quos Farina. refert q.* 68. *num.* 46. *qui tamen, num.* 38. *& ſequenti ex authoritate Romani in l.* 1. *num.* 14. *& ibi Ripa, num.* 48. *ſi cert. peta. Butrij in c. per inquiſitonem, num.* 13. *de electio. & Alexan. conſ.* 83. *num.* 3. *in* 1. id iuſtiſſime temperat, niſi iuris verba, quæ alias ambiguitatem continere potuiſſent, benigna quoque iuris expoſitione adiuuarentur, & declararẽtur. Y en ningun caſo puede proceder eſto con mas ſeguridad, que en el nueſtro: pues la palabra, *Iactarſe.* ex cõmuni vulgarium vſu, nudum factum ſignificat vociferantis, aut profitentis aliquod ſibi ius aduerſus alium competere.

Ni obſta la tercera ponderacion dela duda, porque admito quod in teſte indefinita non æquipollet vniuerſali: pero Iuã Frãciſco Martinez en el vltimo articulo en que depone, començo por indefinita, pero protinus añadio la nota vniuerſal, *omnia,* por la qual voluio la indefinita en vniuerſal, y comprehendio todo lo articulado.

Y lo que aqueſta duda añade del titulo, q̃ Luys Vincencio Moles tenia de ſu nominacion, y q̃ el Cabildo tãbien le cõfeſſo diuerſas vezes en ſu memorial y cedula (cõ proteſtaciõ) aprouecha mucho para q̃ el remedio que intento ſit mixtũ, *l. diffamari, & l. ſi contendat. imo vero potius ſimplex ex, l. ſi contendat.* vt facilius in eo præcedens probatio ſufficiat, quæ nulla iuris neceſſitate cogente, ex cautela abundantiori interceſſit.

Tertium

Tertium dubium.

Multoq́ minus, quæ in præsenti processu deducta & probata sunt, quia omnis probatio tam testium, quam instrumentorum percutit tempus iurisfirmarum respectiue per partes obtentarum, non vero postea. Unde cum L. Vincentius Moles prætextu suæ nominationis per Capitulum regulare facta iustam causam, rationiq́ valde consonam habuerit post iurisfirmam, quis audet dicere prohibitum eidem fuisse ius illud pandere, & propalare coram omni populo, modus enim procedendi super iactatione solum habet locũ, quando sine causa iusta propalatur, ex Bald. in l. ob cõmissa. C. ad l. Iul. de adult. Costa de remed. subsid. remed. 50. nu. 18.

Responsio.

ADuierto en el hecho, que no todas las prouanças de la jactancia tocan en el tiempo de las firmas, porque los instrumentos de los requirimientos, que hizo al Capitulo, son anteriores, y la jactacion desde entonces se continuo.

Rursus, lo que la duda señala, que la causa de la jactacion fue justa, pues basto para obtener firma, no lo parece, pues la excepcion que intrinsece resulta de su titulo, basto para que se reuocasse y para conceder al Cabildo la que oy se sustenta. Y quanto quiere que aquel titulo, o escriptura le diesse causa, vt panderet & propalaret corã omni populo, q̃ del le resultaua al officio acciõ de Notario del Capitulo, no entiendo q̃ la obligacion de proponer la acciõ, o ventilar la excepcion en que el reo funda la nullidad del titulo, y cita al actor diffamante, para que la venga a disputar, le escusa dello: imo vero in his terminis præcissis intrat remedium, *d. l. si contendat.* antiquius, nobilius, generalius, & expeditus remedio, *l. diffamari. vt in exemplis, supra relatis. & Barto. in d. l. societatem, §. arbitrorum, num.* 19. *ff. pro socio.* eius qui prætendit reductionem sententiæ arbitralis ad arbitrium

trium boni viri, ſeu iudicis, ex exceptione enormiſſimę lęſionis, is enim coram ſuo iudice, quia futurus erat reus, actore ex integro arbitrium exequente, poteſt illum trahere ad ſuum iudicem, vt arbitrium reformertur.

Ni entiendo que la aueriguacion de la Iuſticia con que el actor ſe jacto, ni de la excepcion qua reus Capitulũ excludere intendit eius intentionem toca a eſte juyzio, ſino ſolo el ver ſi ad eſt qualitas, per quam Ludouicus Vincentius originaliter actor ſequi teneatur forum Capituli rei, iuraque, quæ prætendit coram eo diſcuture. Y la doctrina de Baldo *in l. ob commiſſa, C. ad l. Iul. de adult.* y de Coſta. *d. remedio.* 50. *num.* 18. en quanto requieren juſta cauſa, vt actor agere cõpellatur, hablan en los terminos de la *l. Titia de acuſa.* para que el acuſador ſea obligado a acuſar: in remedijs autem ciuilibus, *l. diffamari. & ſi contendat.* generali conſuetudine in ductum eſſe videtur, vt nullo modo de meritis actionis, vel exceptionis, primitus cognocendũ ſit: quod & certiſſimum fuit Regio Senatui apud D. R. Seſſe. *d. deciſ.* 115. *Coſta ſupra.*

Quartum dubium.

QVÆ cauſa Iudici Eccleſiaſtico nota fuit ex quo per Capitulum in tertio articulo cedulæ iactationis narrata reperitur ergo in eo de primo ad vltimum qualitas iuriſdictionis procedendi modo introducto deficere ambigendum non eſt: ad inſtrar cauſarum decimarum, & vſurarum inchoatarũ coram Iudice Eccleſiaſtico, ſi coram Domino Cancellario probatum fuerit de non iure petentis, non in fauorem Iudicis Eccleſiaſtici, ſed ſecularis compententia declaratur, licet corã Eccleſiaſtico introducta reperiatur.

Reſponſio.

ANtes el reconocer el Capitulo el titulo de Luys Vincencio Moles, quatenus defacto præceſſit, impugnandole iuris excep-

tionibus, allana mas la calidad de la jurisdiction del Ecclesiastico non enim consequentia tenet, adest titulus, ergo reus excipiens aduersus illum non potest trahere actorem, qui illo innititur, coram suo Iudice: si enim hæc procederet consecutio, abolendum,& antiquandum esset remedium *l. si contendat.* & mirum in modum restringendum remedium *l.diffamari.* Cum tamen passim vtrunque ab omnibus interpretibus communi censura, indistincte admittatur.

Quod nulla ratione procedit ad instar causarũ decimalium, vel vsurarum, in quibus, cum secularis conuentus semper reus sit, tota qualitas, quæ circumferre debet iurisdictionem Ecclesiastico, se tenet, ex quo coram D.Cancellario probetur, vel vsurarius, vel obstrictus ad decimas, alioqui nullo modo eius iurisdictioni subijci potest: non ita in nostro casu, in quo apud omnes Doctores qualitas iurisdictionis se tenet, ex quo actor sequi tenetur forum rei, & ex quo Capitulum, & eius bona principalitèr, & directo subduntur Ecclesiasticæ iurisdictioni, & ita præuentio hoc casu nihil operatur, quia causa non est mixti fori, sicut in vsuris.

Quintum dubium.

DEniq; licet verissima, & receptissima sit opinio (absq; veritatis præiudicio) dicentium Iudicem competentem esse illum, qui diffamati Iudex reperitur, tamen si duo reperiuntur Iudices illius electio ad diffamantem coram quo illorum litigare vellet pertinet, & spectat. Unde cum respectu bonorum hypothecatorũ Iudex secularis competens reperiatur, per præsentationem iurisfirmæ merito quoad bona in fauorem secularis, quoad personas vero in fauorem Ecclesiastici decernendum putamus.

Responsio.

EXistimo, que quando el diffamante tuuiesse dos Iuezes, podria escoger para proponer la accion ante el que quisiesse, pues los dos

dos fuessen Iuezes æque principaliter competentes, sic ex Socin. *consi. 94. in 3. Nattã in clem. sæpe. de ver. sig. obseruat Cagno. in d. l. diffamari. nu. 10.* q̃ del Cabildo reo solo el Ecclesiastico es Iuez priuatiuè. Illatio vero, quę in hoc dubio fit, deq̃ quãto a los bienes se ha de declarar la competencia por el Iuez seglar, que en su respecto es competente, & ita quotidie videmus, quod bona etiam Ecclesiastica, aut Ecclesiarum temporalia sub sequestro, manifestatione, apprehensione, inuentario, ponit nihil videtur referre ad huiusmodi causam, quæ eo terminatur, vt contendat Ludouicus Vincentius Moles, coram suo Iudice Ecclesiastico, vt ius poscit de suo titulo, & de exceptionibus Capituli, si vero interim, aut quoquo tempore hypothecis, aut clausulis eius instrumenti, in quo titulum fundet, experiri, aut autumat, aut velit, alia erit inuestigatio: in hac enim causa de illis nihil tractatur, nec quicquam discernendum videtur. Sub grauissima Dominorum Cancellarij, & Consiliariorum eius censura.

Michael Pastor.

